

УДК 343.43

*О. И. Бахур*  
*заместитель начальника кафедры*  
*уголовного права и криминологии*  
*Академии МВД Республики Беларусь,*  
*кандидат юридических наук, доцент*

## **ДЕЯНИЯ, СВЯЗАННЫЕ С ПОРНОГРАФИЕЙ: ОСОБЕННОСТИ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО ОПРЕДЕЛЕНИЯ**

Процесс криминализации деяний, связанных с порнографией, имеет множество нюансов, в том числе связанных с национально-культурными особенностями, состоянием общественной нравственности в целом и сложившихся отношений и взглядов на сексуальное поведение и пристойность его изображения. Несомненным является то, что порнография представляет собой общественно-опасное, социально-психологическое явление, что является главным основанием криминализации незаконного оборота порнографии. Особые сложности в выработке уголовных норм, направленных на борьбу с порнографией, связаны с появлением новых телекоммуникационных технологий. Например, уголовно-правовой наукой еще не выработано четкого ответа на некоторые вопросы о виртуальной порнографии. Судебная практика по таким делам формируется относительно недавно, что заставляет правоприменителей впервые осмысливать многие явления.

В традиционном понимании состав преступления, предусмотренного ст. 343 Уголовного кодекса Республики Беларусь (далее – УК), сконструирован как формальный. Отечественный законодатель не раскрывает понятие «распространение», что вызывает дискуссии относительно его толкования. В научной литературе по этому вопросу имеются различные позиции. Согласно господствующему жесткому подходу распространение порнографических изделий может быть осуществлено одной передачей или единственным актом рекламирования, дарения или продажи одного предмета или изделия порнографического характера. При этом распространением признается любая форма передачи, вручения порнографических изделий, материалов другому лицу (неопределенному) или лицам.

На практике определенные сложности вызывает уголовно-правовая оценка случаев распространения порнографии с помощью BitTorrent-трекеров. Острота этой проблемы будет нарастать, поскольку в настоящее время данный способ распространения порнографических материалов в сети Интернет является преобладающим.

Суть работы BitTorrent-трекера сводится к тому, что он «связывает» клиентов (физических лиц, установивших доступ своего компьютера с сетью Интернет) друг с другом, но напрямую не участвует в обмене «раздаваемых» файлов. Более того, трекер не имеет никакой информации об этих файлах. То есть распространение файлов осуществляется непосредственно с компьютеров пользователей сети Интернет, при этом их скачивание может осуществляться от нескольких пользователей. Понимая этот механизм, представим ситуацию: некто Н. скачал с помощью установленной на его компьютере программы торрент-клиента видеофильм порнографического содержания, который указанной программой по умолчанию помещается в папку, из которой с помощью BitTorrent-трекера этот файл может быть скопирован другим пользователям сети. То есть происходит распространение порнографических материалов. Н. об этом осведомлен, однако он не предпринимает никаких мер для ограничения этого распространения (не закрывает программу торрент-клиент, не перемещает файл в другую папку, с которой он будет не доступен для раздачи и т. д.). Вместе с тем Н. объективно не может знать, происходит ли в настоящее время скачивание с его компьютера, кто конкретно из пользователей его осуществляет. Более того, его психическое отношение к такому распространению может быть безразличным, поскольку оно происходит «по умолчанию», без его непосредственного участия, и с использованием заранее заложенного в компьютерные программы алгоритма. Поскольку состав преступления, предусмотренного ст. 343 УК, является формальным (в традиционном понимании), поэтому косвенный умысел при совершении такого преступления не допускается. Таким образом, необходимо либо указать на то, что в деянии, совершенном Н., отсутствует состав преступления, либо пересматривать подходы к трактовке понятия «распространение».

Так, распространение можно рассматривать не как процесс, а как результат, то есть распространение состоялось, когда порнографические предметы стали достоянием других граждан. Другими словами, распространение – это преступный результат деятельности виновного, а в таком случае возможным становится и косвенный умысел относительно распространения порнографических материалов.

Вместе с тем считаем, что в целях устранения возможности незаконного распространения порнографии через интернет оптимальным было бы закрепить данный подход на законодательном уровне. Это поз-

волило бы устранить проблемы с квалификацией указанных деяний и обеспечило бы единообразие применения норм ст. 343 УК.

Анализ правоприменительной практики по делам о преступлениях, предусмотренных ст. 343 и 343-1 УК показывает, что юридическая оценка таких способов деяния, как распространение, рекламирование и демонстрация порнографических материалов не является однозначной. Полагаем, что понятие «рекламирование» поглощается распространением и демонстрацией. С учетом изложенного, становится очевидной необходимость исключения этого способа совершения преступления из указанных уголовно-правовых норм. При этом признаки «распространение» и «публичная демонстрация» необходимо объединить в единое понятие «сбыт». В таком случае при квалификации общественно опасного деяния рассматриваемой категории речь будет идти о сбыте, который проявляется в форме распространения или (и) публичной демонстрации. Данный подход обусловлен еще и отсутствием принципиальной разницы между указанными способами, поскольку очевидно, что распространение представляет собой частный вид публичной демонстрации.

Кроме того, излишним представляется и деление предмета преступления, предусмотренного ст. 343 УК, на материалы и печатные издания, изображения, кино-, видеофильмы, поскольку этимологически первое понятие включает последующие. Полагаем, что назрела необходимость понимания порнографии как разновидности информационного продукта. Распространение порнографии не влечет необходимости распространения материалов соответствующего содержания, так же как и распространение информации не влечет необходимости распространения ее носителей.

В целях дальнейшего совершенствования уголовно-правовых мер борьбы с оборотом порнографии предлагается следующая редакция ч. 1 ст. 343 УК: «Изготовление либо хранение с целью сбыта, либо сбыт порнографической продукции».